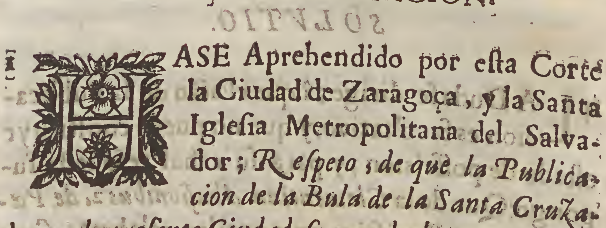
IESVS, MARIA, IOSEF.

IN PROCESSV ADMODVM ILLVSTRIVM DD. DECANI, CANONICORVM, CAPITVLI SANCTÆ METROPOLITANÆ ECCESIÆ CÆSAR-AVGVSTÆ.

SVPER APPREHENSIONE.

EN SV CONFIRMACION.



1 HASE Aprehendido por esta Corte la Ciudad de Zaragoça, y la Santa Iglesia Metropolitana del Salvador; *Respeto, de que la Publicacion de la Bula de la Santa Cruzada, en la presente Ciudad se aya de hazer, y haga en la dicha Santa Iglesia del Salvador:* Assi concluye el Libelo, a que haze relato el Decreto de la Provision, concedido a 11. de Febrero de este año 1669.

2 Pidese revôcar esta Aprehensiôn, a instancia del Ilustrissimo señor Don Fray Antonio Agustin, Obispo de Santa Maria de Albarracin, y Comissario Subdelegado de la Santa Cruzada, en el Reyno de Aragon.

3 Las Dudas, que sobre este puntô se han comunicado (y de cuya satisfaccion tratarêmos en este breve Discurso) son las siguientes.

DVBIVM PRIMVM.

Apprehensionem Sanctæ Ecclesiæ Metropolitanæ Sancti Salvatoris, & præsentis Civitatis, cum quasi possessione iuris affirmativi, & negativi, publicandæ Bullæ Cruciatæ in dicta Sancta Ecclesia, & non alibi, provisam, revocandam fore videtur; cum actus Publicationum videantur facultativi Illustrissimi, & Reverendissimi Domini Cõmissarij Generalis dictæ Bullæ, qui quidem actus nullum statum possessionis possunt tribuere dictæ Sanctæ Ecclesiæ, cuius nullum factum, in illius acquisitione prætensa, consideratur.

SOLVTIO.

4 LA Duda se dirige; â que el acto de la Publicacion es facultativo, y que no puede constituyr estado de possession; y para su cabal respuesta supongo: Que de la *Clementina Abusionibus 2. de Pœnitentijs, & Remission.* en aquellas pâlabras: *Cum solum ipsis competat indulgentias, sibi concessas, insinuare Populo, &c.* deducen comunmente los DD. que estas gracias, y liberalidades de la santa Sede Apos-

Apostolica, quando se distribuyen a los Pueblos, piden de su naturaleza la Publicacion, Pedro Rebuf. *in commentar. in Bull. ieiunior. & supplicat. pro pace, vers. Indulgentiæ concessæ, fol. mihi* 298. *Nam antequam Publicentur, non possunt lucrari, & quando Privilegium datur Populo, ipsum publicè insinuandum, & publicandum est*; y Navarro, *Cons.1. de constit.q.3. num.9.* hablando de los Iubileos, que se acostumbran ganar en dos semanas; lo supone tambien.

5 La Publicacion, deve hazerse regularmente por su propia naturaleza, en aquellos Lugares mas principales, publicos, notorios, y acostumbrados, *leg. Sed si pupillus, §. De quo palam, vers. Proscribere, ff. de Institor. action. Proscribere palam sic accipimus claris litteris, vt de plano rectè legi possit, non in loco remoto, sed evidenti; litteris vtrum græcis an latinis: puto secundum loci consuetudinem*; y singularmente el texto, en la *ley Iubemus, C. de Defensor. Civitat.* alli: *In frequentioribus Civitatum locis*; juntando el texto *in cap. final. Qui matrimonium accusare possunt: Cum non prodierit in publicum, quando Banna, secundum consuetudinem, in Ecclesijs edebantur.*

6 De estos textos se infiere la necessidad de Publicar, y governar la Publicaciõ por la costũbre; y ciñendo mas la Respuesta, deven hazerse las Publicaciones en las Ciudades, ê Iglesias Metropolis, y Catedrales, como parece de la *Novel. Constit. 66. tit. Vt factæ novæ Constitutiones, &c. cap. Sancimus* 1. *§. alteram* 2. *Quatenus nostræ Constitutiones in Metropolitanis Civitatibus fiant, vel faciendæ sint ma-*

nifestæ; y de la *Novell. 17. tit de Mandatis Princip. cap. 16. Mox autem, vt ingredieris, Provinciam, convocatis omnibus in METROPOLI Constitutis (dicimus autem Deo amabili Episcopo, & venerabili Clero, & Nobilibus Civitatis) insinuabis hæc nostra sacra præcepta*; y en la *Novel. 6. tit. 6. Quomodo oporteat Episcopos, &c. in epilog. Quæ igitur, §. 1. Sanctissimi siquidem Patriarchæ vniuscuiusque Diœcesis hæc proponant in Ecclesijs, sub se constitutis, & manifesta faciant Deo amabilibus Metropolitis, quæ à nobis constituta sunt. Illi quoque rursus etiam proponant ipsi ea in METROPOLITANA SANCTISSIMA ECCLESIA, & constitutis sub se Episcopis, hæc manifesta faciant. Illorum verò singuli in propriâ Ecclesia hæc proponant: VT NVLLVS NOSTRÆ REIPVBLICÆ IGNORET, quæ à Nobis, ad honorem, & ad augmentum magni Dei, & Salvatoris nostri Iesu Christi, disposita sunt.*

7 Y los Sagrados Canones no se dedignan en seguir las Disposiciones del Derecho Civil, *cap. 1. de novi oper. nuntiation: Quia verò sicut Leges non dedignantur Sacros Canones imitari, ita, & Sacrorum Statuta Canonum, Principum Constitutionibus adiuvantur*. Y el Capitulo *innotuit de Arbitris. Cum legali sit provisione Statutum.*

8 Y por esta consideracion el Eminentissimo Cayetano en la 1. 2. *quæst. 50. art. 4.* assienta: Que la Publicacion que se ha de hazer, ha de ser en las Iglesias Catedrales.

9 No solo tiene titulo esta Santa Iglesia por el general, y comun que avemos fundado, sino aun

por

por los mismos *Fueros, de Receptatorib.* y *Vsuris*, y *Vieda de Arcabuzes*, de los años 1585. juntando el de *Vsuris* de 1626. donde se supone, que los Motus proprios deven publicarse en la Ciudad de Zaragoça; y Suelves en la *centur. consf. 63. à nu.* 12. *Adverte, ait* (hablando de Portoles) *quod Publicata fuit dicta revocatio*; *& Bernardinus de Monsoriu, en la suma de Fueros, fol. 274. pag. 2. in margine, ait*: *Publicatam fuisse Cæsar-Augustæ in Sancta Ecclesia Metropolitana 20. Decembris*, 1587. Y lo mismo consta por los Registros de esta Corte, averse platicado en el Breve de la Prohibicion de las armas, de que habla dicho Fuero *Vieda de Arcabuzes*, siendo Assessor el Ilustrissimo Viceccanceller Don Matias de Bayetola mi señor, como parece a los años 1606. a 24. de Noviembre.

10 Y conformandose con estas Disposiciones Iuridicas, y Practica inconcusa, en el contexto de la *Bula latina* dispone su Santidad, que se aya de Publicar en todos los Lugares; y Lara dize, que se haze en las Iglesias Catedrales, *in tractatu de las tres gracias, lib. 1. de la Santa Cruzada, capit. de la Instruccion*, a los *folios* 217. 211. 214. 245. Y en el 132. atesta de esta Practica, y Possession de esta Iglesia.

11 De estos Antecedentes se deduce consequencia (al parecer) precissa: Que esta Santa Iglesia, como Catedral, y Metropoli, tiene assistencia, y titulo por Disposiciones Canonicas, Civiles, Forales, y Observancia subseguida; con que se excluye toda presunció de Facultad, ex Magistrali Doctrina felicis recordationis Gregorij XV. *Decis.* 162. *nu.* 1. y su Adicionador Oliverio Beltramino, *lit. C.* dize; *Sciendum est, quod non dicitur materia facultativa quando*

 do

do præcedit titulus, quia tunc actus sequentes præsumuntur facti in vim tituli præcedentis, ad exclusionem voluntarij actus; junta muchas Decisiones.

12 Posthio en la *Observacion* 153. comprueba latamente lo mismo, y en el *num.* 18. dize: *Actus de sui natura facultativus, & voluntarius, non censetur talis ubi præcessit titulus*. Y Suelves, en la *semicentur.* 1. (vltra relata) añade: Que para excluyr lo facultativo, aun no se necessita de titulo legitimo, y que basta colorado, ô aparente, *num.* 29. *Et quamvis præfati tituli legitimi non essent, sed solum colorati, & apparentes sufficerent.*

13 Aunque al parecer queda, con lo que se ha ponderado, satisfecha la Duda; etiam, que no tuvieramos titulo, y tan calificado, vt remanet probatũ; el argumento de la regla facultativa, se excluye penitus en el caso presente por las excepciones siguientes.

14 Primô: Para que los actos sean facultativos, y no constituyan en possession, es requisito necessario que sean entre privadas personas, ex Seraphin. & Ludovisio, optimê Postio, *dicta Observat.* 53. *nu.* 17. *Actus merè facultativi considerari possent in actibus factis à privato in privatum, non autem in actibus publicis*. El acto de la Publicacion de la Bula es (sin duda) el mas solemne, y de mayor celebridad, que puede ofrecerse en todo el Reyno: Luego la causa, modo, y forma se presumen necessarias, y la possession legitima.

15 Secundo: Por la Observancia subseguida, y possession de muchos años ius quæritur, exclusa facultate, por la razon de que *Non præsumitur toties gratia multiplicata, imò ex diuturna possessione status*

est

est considerabilis, & manutenibilis, vt ex Rota, Graciano, Ripa, Grassis, & Pluribus alijs, tenent Oliverius Beltraminus *in Additionib. ad dict. Decis.* 162. *lit. C. Vers. Secundo excluditur.* Posthio, *vbi supra, nu.* 21. y en los siguientes, dize: Que lo facultativo no se presume *in rebus maximi ponderis, vel cum incommodo eius, qui prætendit gratiam fecisse*, y que *cesante fraude, & malitia quæritur possessio manutenibilis*; limitaciones todas que tienen puntual aplicacion en nuestro caso.

16 Tertiô: El punto de si vna materia, es facultativa, ô no, es totalmente conjectural, ex prudenti arbitrio, Abunculus, & Dominus meus Ludovicus â Casanate, in Sacro Supremo Aragonum, Senatu Regij Fisci Patronus, *à num.* 31. Y la mayor, y mas vehemente conjectura, que excluye lo facultativo, es, quando se trata del favor de vna causa pia, ô del aumento del Culto Divino, Postio, *dict. Observ. num.* 27. *ita quoque, vbi agitur de favore piæ causæ, & Divini Cultus, non præsumitur materia facultativa. Additio ad dict. Decis.* 162. *Gregorij XV. sub num.* 16. Vna, y otra calidad, son las que mas principalmente constituyen el acto de la Publicacion de la Bula.

17 Quartô: Quando estos fundamentos no fueran tan solidos, & versaremur in re dubia, siempre se ha de hazer la interpretacion, excluyendo lo facultativo, Gracianus, *Disceptat. Forens. cap.* 681. Caqueran. *Decis. Pedemontan. Decis.* 99. *nu.* 19. & cum alijs Posthio, vbi proxime. Y Giurba *Obser.* 71. *nu.* 7. lo reduce, *Possessio iure facultatis tunc dicit sole, si posidenti nullum competit ius, præter amicitiæ, vel consanguinitatis rationem.*

18 Quinto: Tiene menos lugar la presuncion facultativa en este Reyno, donde, por las Disposiciones de los *Fueros Estatuymos* 14. y *Porquanto* 25. *de Apprehensionibus*, y *unic. de Contendentibus super eodem officio*, se aprehenden los Oficios, y Dignidades, con todas sus preheminencias, Prerrogativas, y honores; sin embargo de acostumbrarse conceder por su Magestad, durante su mera, y libre voluntad.

19 Sexto: Porque conforme al *Fuero Cobdiciando, de Apprehensionibus*, probando la detencion de 30. dias, se concede la Aprehension, bastando para obtenerla el que la Parte tenga pretension de que le pertenece, Molin. *verb. Apprehensio*, *fol.* 27. *col.* 1. *in princip.* alli: *Et pro ista opinione fuit ponderatus dictus Forus Cobdiciando in verbis sequẽtibus, ibi dum dicit: Por el qual pretiende, &c. non dicit: Por el qual le pertenece, sed dicit: Pretiende pertenecer.* Y por esta misma consideracion decide muy al caso Fontanela, *Decis.* 325. *num.* 16. *Ac in primis quoad primum argumentum allucinabatur adversarius, existimando in hoc Iudicio sumarissimo, interim, & sumarissima possessionis, posse tractari de illa exceptione, que opponebatur, me iure familiaritatis, & sic nõ meo, sed alieno nomine posidere, qua non erat liquida, sed indigebat ratiocinatione, ratio est: Quia in huiusmodi interdicto solum consideratur corporalis detentio, & facti insistentia, etiam si iniusta sit, non autem possessio, provt est iuris.* Y si esto dize este Autor en su Provincia, donde se procede en est articulo con citacion de los interessados, quanto mas deve proceder en Aragon, donde para obtener la Aprehension, no se oye a la Parte, y se le encarga al Iuez que la provea con facilidad, y que no la quite en duda.

DV-

NEc quasi possessio dictorum iurium negativorum, videtur potuisse acquiri, absque prohibitione, facta à dicta Sancta Ecclesia, alibi publicandi dictam Bullam: Cum igitur ex processu non constet de aliqua prohibitione, nullatenus videtur acquisita quasi possessio dictorum iurium negativorum, alibi dictam Bullam publicandi.

SOLVTIO.

20 PAra satisfacion de esta duda se previene; que aviendo probado possession de muchos años, de que la Publicacion de la Bula en la presente Ciudad, se ha hecho, y haze en dicha Santa Iglesia, y no en otra parte alguna, se concluye, suplicando aprehender los bienes, *Respeto de que la Publicacion de la Bula de la Santa Cruzada, se aya de hazer, y haga en la dicha Santa Iglesia*; y la Provision dize: *Mandat Apprehendi Bona, in FINE Appellitus confrontata, respectu iurium in eo* (FINE Appellitus) *deductorum, &c.*

21 De lo dicho resulta, que aviendose reducido la conclusion del Libelo a que se aprehendieran los bienes, respecto del derecho de Publicarse en esta Iglesia, es lo que se deve atender, Sesse, *de inhibit. cap.5.§.6.num.25.* y lo dize bien claramente la Provision, pues se remite al fin del Apellido; y quando el hecho del processo no diera bastante satisfacion a la Duda, es cierto, que en el Reyno, aprehendido el afirmativo, està tambien el prohibitivo, para que no puedã vsar sin Decreto del Iuez, como advierte Suelves *in semicent.2.cons.36.à nu.1.* Cenedo, *quæst. 10. in princ.* y de aì nace la Provision ordinaria de

Man-

Mandat expelli; y por seguirse estos efectos precissos de la Aprehension afirmativa, dân por cautela ordinaria, que se aprehenda el derecho negativo, ô prohibitivo, para vsar litependente, como con Molino, y Portoles, advierte Suelves, *nu.5. vbi supra.*

22 Desuerte, que de la Practica del Reyno se infiere, que pues probando la possession afirmativa, se sigue el efecto negativo, segun Fuero para todos, lo podrâ la Parte limitar, si fuere advertida, concluyendo la Aprehension, *respecto del derecho prohibitivo*, aunque la probanza fuesse solamente del derecho afirmativo, siguiendo la prevencion, y cautela que previenen los Practicos, y particularmente Mol. *verb. Apprehens. fol. 24. col. 1. in fin. & seq.*

23 Y quando esta satisfacion, fundada en el mismo hecho, y en la Practica, no fuera tan concluyente, puede aumentarse, teniendo consideracion en que consta del Processo, que en dicha Iglesia, y no en otra se ha hecho la Publicacion de la Bula, es puntual el texto, *in leg. Siquisquam 7. ff. de divers. temp. prascription. Siquisquam in fluminis publici diverticulo solus pluribus annis piscatus sit, alterum eodem iure vti prohibet*, dexando su conciliacion con la *Ley 45. de vsurpation. & vsucapcion.* â Cujac. Roberto, & alios, quos adducit Gotofred. *in dict. leg. lit. G.* Y deve atenderse la naturaleza de este articulo, el qual es de mera detentacion, y en que no se requiere probar la ciencia, y paciencia, como en terminos advierte el señor Regente Sesse, y que fue decidido en la Corte del señor Iusticia de Aragon, *Decision 139. à num. 32. & 34. Quod non requiritur scientia, nec patientia, vt acquiratur quasi possessio servitutis, & aliorum iurium incorporalium,*

ad

ad effectũ intentandi remedium possessorium retinẽdæ possessionis, licet secus quantum ad effectũ præscribendi servitutem, Covarrub. in Regul. Possessor in initio, nu. 8. idem in Pract. quæst. 17. Ita fuit declaratum in Processu Iuratorum de Terrer. super Apprehensione, die 29. Octob. 1594. in Curia Iustitiæ Aragonum, vbi fuit recepta, propositio Iuratorum de Valtorres, respectu iurium in art. 11. deductorum licet non appareret de scientia, & pacientia, sic Portoles, verb. Præscriptio, & Menoch. inter dict. de itiner. actuquè privat. Y Fontanell. *Decis. 325. num. 20. Tertium exemplum elegans etiam, & valde accomodatum in proposito, adfert Rota Róm. Divers. part. 2. Decis. 17. num. 7. & in Recent. Decis. 685. sub num. 4. part. 1. Beltram. ad Ludovis. Decis. 449. num. 10. quas sequitur Ioseph. Ramon. consil. 26. nu. 14. & 15. vbi licet in incorporalibus, de quibus ibi agebatur, non acquiratur possessio, nisi cum scientia, & patientia adversarij, leg. 2. vbi notatur, C. de servit. & aqua. Ludovis. dict. Decis. 249. num. 4. nihilhominus ea exceptio, quòd non acquisivisti eam cum scientia, & pacientia,* non admittitur in iuditio summarissimo interim; *Seddatur, ea non obstante, manutentio pro illo statu ad illos actus possessorios.*

24 Y por la misma causa, en la *Decis. 185.* y 186. infiere, que se dâ a los vassallos manutencion, para que no se agenen en Señor que les ocasione dura sugecion; y alli trata todo quanto puede dezirse, para distinguir quando la possession passiva pueda mantenerse; y conduce tambien la *Decission 187.* Con que no estamos en el caso de la Regla vulgar que comunmente tratan los *Doctores en la Gloss.* de la *Ley Qui luminibus, ff. de servit.*

vit. Vrban. & *in leg.* 2. *C. de servit.* & *aqua*; sino en la limitacion del juyzio *sumarissimo*, y de averse probado la possession *a solas*; excepcion reconocida comúmẽte, vt apud Ludovis. *Decis.* 249. *in annotat. n.* 10. *Limitatur quarto, vt non procedat in iudicio manutẽtionis, quod cũ sit summarissimum sufficit docere de actibus possessorijs de facto gestis, absque alia scientia.* & *pacientia*; y con el Abad, Garcia, y otros, concluye en el *num.* 11. *In casibus vero, in quibus esset necessaria scientia,* & *pacientia, illa sufficienter probatur ex multiplicitate actuum, ex diuturnitate temporis,* & *ex vicinitate.*

25 Y a la verdad, aun quando huviera alguna provança, ê inteligencia de Derecho en contrario, para pretender esto facultativo, parecen tan superiores estos fundamentos, que totalmente lo excluyen, quanto mas para confirmar vna primera provision, teniendo presente, como es justo, la Practica del Reyno, de que la Aprehension se provee sin citacion, ni audiencia de Parte, porque abre camino a la averiguacion de la justicia, y no constandole, sino de vn possehedor, y que este pide el sequestro, deve el Iuez facilmente inclinarse a conceder el Decreto, y por este respeto, aunque la pretension fuera dudosa, no deve revocarse el Apellido, Bardaxi, *ad For.* 6. *de Apprehens. nu.* 6. & *fol.* 477. *col.* 1. *in fin.* & *fol.* 476. *col.* 1. *in princip.* Salvo, &c. Zaragoça 16. de Marzo de 1669.

D. Iosef Esmir, y Casanate.


146